

DILIGENCIAS PREVIAS PROC. ABREVIADO 76 /2011

AUTO

En Madrid, a veinticuatro de marzo de dos mil once.

HECHOS

PRIMERO.- Que las presentes diligencias previas se incoaron en virtud de denuncia presentada por la ASOCIACIÓN DIGNIDAD Y JUSTICIA, interesando, la prohibición de los actos previstos para el día 25 de marzo actual, en concreto a las 20:00 hs en la calle Telletxe (o alrededores) de Algorta (Vizcaya) en homenaje de varios presos de ETA y a las 20:30 hs en el mismo lugar otro, en homenaje a JONE LOZANO, detenida en Francia el pasado 21 de este mes por su presunta pertenencia a la organización terrorista ETA, convocado por el Movimiento Pro Amnistía a través de información recogida en la edición digital de www.etengabe.blogspot.com, presumiblemente vinculada con la organización ASKATASUNA, que está disuelta e ilegalizada por su carácter terrorista.

A continuación se interesó de la Policía Nacional, Guardia Civil y a la Policía Autonómica Vasca que a la mayor urgencia se emitieran informes sobre la convocatoria indicada, personas que pudieran estar detrás de la misma y posibles implicaciones o vinculaciones con estructuras organizadas asociadas al terrorismo vasco, con el objeto de poder decidir sobre si procedía o no a prohibir dichos actos.

SEGUNDO.- Que habiéndose recibido de los distintas Fuerzas y Cuerpos de Seguridad del Estado informe relativo a dicha convocatoria, se dio traslado de los mismos al Ministerio Fiscal, que lo ha evacuado en el sentido favorable a su prohibición, que consta en autos.

RAZONAMIENTOS JURÍDICOS

PRIMERO.- En el caso de autos la pretensión a resolver se circunscribe a la proporcionalidad o no de prohibir los actos convocados por el Movimiento Pro Amnistía a través de información recogida en la edición digital de www.etengabe.blogspot.com, para el día 25 de marzo actual, a las 20:00 hs en la calle Telletxe (o alrededores) de Algorta (Vizcaya) en homenaje de varios presos de ETA y a las 20:30 hs en el mismo lugar, en homenaje a JONE LOZANO, detenida en

Francia el pasado 21 de este mes por su presunta pertenencia a la organización terrorista ETA, al haber indicios prestados por el denunciante de que en realidad se trate de celebrar un acto de homenaje a los referidos presos y detenida de la organización terrorista ETA.

El derecho de reunión es una manifestación colectiva de la libertad de expresión ejercitada a través de una asociación transitoria, siendo concebido por la doctrina científica, como un derecho individual en cuanto a sus titulares y colectivo en su ejercicio, que opera a modo de técnica instrumental puesta al servicio del intercambio o exposición de ideas, de defensa de intereses o la publicación de reivindicaciones, constituyendo, por lo tanto un cauce del principio democrático participativo.

Sus elementos configuradores son, según la opinión dominante, el subjetivo: una agrupación de personas, el temporal: su duración transitoria, el finalístico: licitud de la finalidad, y el real u objetivo: lugar de celebración público.

En cuanto al elemento subjetivo, la agrupación de personas en el derecho de reunión viene caracterizada por la nota esencial de ser una concurrencia concertada en la cual existe un cierto grado de vinculación subjetiva de cada persona interviniente en la reunión con los restantes que participan en la misma.

El elemento finalístico, requiere una finalidad de comunicación pública, en su consideración de elemento interno, común y consustancial a toda clase de reuniones en lugares públicos, y no es confundible con la concreta finalidad que tenga la reunión, respecto de la cual procede subrayar especialmente que se trata de un elemento externo al puro contenido del derecho de reunión, cuya función se reduce a legitimar el ejercicio de éste en atención a su licitud, de manera que no se incluyen en el derecho fundamental aquellas reuniones que tengan una finalidad ilícita.

Estas dos notas esenciales que dejamos destacadas, concurrencia concertada y carácter externo del fin concreto de la reunión, son predicables del concepto de derecho de reunión reconocido en el art. 21 de nuestra Carta Magna, pues la ausencia de definición del derecho en este precepto constitucional, que también concurre en los artículos 21 del pacto de Derechos Civiles y Políticos de Nueva York, de 19 de diciembre de 1966, y en el 11 del Convenio Europeo para la Protección de los Derechos Humanos y de las Libertades Fundamentales de Roma de 4 de noviembre de 1950, viene suplida en el artículo 1 de la Ley Orgánica 9/1983, de 15 de julio, reguladora del Derecho de Reunión, cuyos términos permiten sostener que en nuestro ordenamiento jurídico, son elementos delimitadores o definidores del derecho de reunión, entre otros, el concierto de las personas que se reúnen y la presencia de un fin lícito que actúa como condición externa de legitimidad del derecho.

SEGUNDO.— Los derechos de reunión y manifestación, a medio camino entre los de libre expresión y asociación, y claves en todo Estado de Derecho, no devienen pues absolutos, y por su esencia, conforme a la doctrina señalada excluyen los actos que encubran fines delictivos (artículo 513 del Código Penal que tipifica las manifestaciones convocadas o celebradas con la finalidad de cometer algún delito) especialmente el artículo 578 CP que pena los enaltecimientos o justificaciones de los delitos terroristas o de sus autores, junto con el descrédito, menosprecio o humillación que sufran sus víctimas.

En el caso presente, del análisis de las convocatorias y de los informes policiales unidos, se desprenden los siguientes elementos importantes a tener en cuenta:

- no consta resolución de autoridad administrativa validante del acto público ni de su autorización ni de su prohibición, pero sí la comunicación de sendas convocatorias hechas ante la Ertzaintza de Getxo, ambas sin organización convocante, hechas a título individual por Aitor Zubiñaga, persona, según información policial, habitual participante en actos del llamado MLNV de Getxo en algunos de los cuáles se ha vitoreado la lucha armada de ETA y se ha ingerido el derecho al voto de terceros ciudadanos.

- Las convocatorias se han vehiculizado a través de las páginas web blogsome.com (Blog vinculado al movimiento proamnistia de la zona vizcaina de Uribe-Kosta, en la margen derecha de la ría bilbaína), la web ukberri, y la web Etengabe (Webs del movimiento proamnistia de la comarca indicada de Uribe-Kosta en la que, entre otros extremos, aparece el logo de las organizaciones ilegalizadas Gestoras Proamnistia o Askatasuna, y fotos de presos de ETA, así como datos de sus cumpleaños o señas de las cárceles en las que están, e incluso dándoles la bienvenida a los que pronto van a ser puestos en libertad), constituyendo las mismas una "pantalla" que usa la organización ilegalizada Askatasuna, (ilegalización por razones delictivas acordada en Auto de 05/02/21002 del JCI N° 5 y Sent. 5/09/2008 de la Sección CUARTA de la AN; sentencia 25/01/2011 de la Sección TERCERA de la AN) para aparecer en los medios de comunicación o en la vida social tratando de soslayar las consecuencias de su ilegalización y que junto con esta está conformada por otras organizaciones vinculados a presos y huidos de la ETA, en el colectivo PROAMNISTIA, que han orquestado entre otras la campaña AZKEN OSTIRALA (ULTIMO VIERNES), como parte de la estrategia de la izquierda abertzale vasca recogida en el documento " planificación del curso político 2008-2009" que pretende reforzar el valor político de la lucha armada terrorista y hacer frente a lo que llaman los ataques contra sus gudaris, defendiendo la memoria de quienes han tomado parte en esa lucha, de conformidad con las directrices de la organización terrorista ETA, recogidas entre otros, en documentos incautados a miembros del comando HEGO HAIZEA de ETA en 2008 que pretenden prestigiar la lucha armada terrorista de esta organización terrorista llamando a la acción directa de sus simpatizantes para mantener la cohesión y la moral del colectivo, especialmente de sus presos y familiares, posibilitando a su vez la renovación de su tejido militante.

- los homenajeados son todos ellos personas que ya han sido condenadas por integración o colaboración en la organización terrorista ETA, dos de ellos en prisión provisional por su presunta pertenencia a SEGI y como actuación aparte y destacada la persona de JONE LOZANO, detenida este lunes 21 en Francia por sus implicaciones como perteneciente a un comando de ETA.

- se desconoce en la convocatoria ninguna otra actividad distinta al terrorismo que suponga una actividad lícita,

constituyendo por ello, el acto de, homenaje un acto de exaltación a ese currículo delictivo, camuflándolo de reivindicación, apareciendo como una paradoja contraria al Estado de Derecho que se intente motivar como razón de la misma la liberación de alguien detenido por la comisión de un delito tan grave como el terrorismo, salvo que se comparta o se trate de ensalzar.

TERCERO.- Teniendo en cuenta lo anterior, no puede, en ningún caso ampararse la celebración de los actos convocados en lo dispuesto en el art. 2 c LO 9/83 reguladora del Derecho de Reunión, toda vez que de las propias circunstancias concurrentes en su difusión, a través de Internet, tal y como se concluye del informe formalizado por los cuerpos policiales informantes, no puede colegirse su ámbito cerrado y limitado a los integrantes de la asociación y terceros nominalmente invitados, buscándose precisamente su publicidad.

Del propio contenido y alcance constitucional del derecho de reunión y manifestación definido más arriba, así como de los datos objetivos constatados en el razonamiento que antecede, únicamente cabe concluir en su configuración un fin ilícito, cual es ensalzar las personas de los presos integrantes de la organización terrorista ETA, sus actividades y las de todos los grupos ilícitos a ellas vinculadas, y en concreto justificar o amparar los hechos por ellos cometidos, lo que vulneraría lo dispuesto en el art. 578 del C.P. constituyendo una actuación de enaltecimiento y justificación pública del terrorismo, con el consiguiente dolor, menosprecio y humillación a las víctimas y sus familiares que ese tipo de delitos generan y que de conformidad con el art. 13 de la LECRIM, deben evitarse dándoles protección, acogiendo la solicitud interesada por la organización denunciante, debiendo prohibirse los actos previstos para ese día el día 25 de marzo actual, a las 20:00 hs en la calle Telletxe (o alrededores) de Algorta (Vizcaya) en homenaje de varios presos de ETA y a las 20:30 hs en el mismo lugar, en homenaje a JONE LOZANO, detenida en Francia el pasado 22 de este mes por su presunta pertenencia a la organización terrorista ETA.

La propia naturaleza del acto, su convocatoria pública, con vinculación a Webs donde figuran los anagramas de las ilegalizadas Askatasuna y Gestoras pro Amnistía, los lemas de la mismas, y el resto de los elementos consignados en el desarrollo de la presente resolución, corroboran como única conclusión admisible, en criterios de lógica razonabilidad, la finalidad única de "celebrar" u "homenajear" a las personas y actividades ilícitas indicadas, camuflando su intención bajo la supuesta convocatoria de una manifestación que igualmente esconde su procedencia, que no es otra que de la ilegalizada ASKATASUNA.

CUARTO.- En efecto, como señala la STS 224/2010, de 3 de marzo, en el art. 578 C.P. "conviven dos figuras delictivas claramente diferenciadas: a) El enaltecimiento o justificación del terrorismo o sus autores y b) La realización de actos en desprecio, descrédito o humillación de las víctimas de delitos terroristas".

Se recoge también en la misma sentencia, con cita de otras anteriores, como la 149/2007, de 26 de febrero,

585/2007, de 26 de junio ó 539/2008, de 23 de septiembre que "los elementos que vertebran este delito son los siguientes:

- 1º. La existencia de unas acciones o palabras por las que se enaltece o justifica. Enaltecer equivale a ensalzar o hacer elogios, alabar las cualidades o méritos de alguien o de algo. Justificar quiere aquí decir que se hace aparecer como acciones lícitas y legítimas aquello que sólo es un comportamiento criminal.
- 2º. El objeto de tal ensalzamiento o justificación puede ser alguno de estos dos: a) Cualquiera de las conductas definidas como delitos de terrorismo de los Arts. 571 a 577. b) Cualquiera de las personas que hayan participado en la ejecución de tales comportamientos. Interesa decir aquí que no es necesario identificar a una o varias de tales personas. Puede cometerse también ensalzando a un colectivo de autores o copartícipes en esta clase de actos delictivos.
- 3º. Tal acción de enaltecer o justificar ha de realizarse por cualquier medio de expresión pública o difusión, como puede ser un periódico o acto público con numerosa concurrencia".

Añade el T.S. que "características del delito son el tratarse de un comportamiento activo, que excluye la comisión por omisión, tanto propia como impropia, siendo un delito de mera actividad y carente de resultado material y de naturaleza esencialmente dolosa o intencional", pasando a diferenciarlo del delito de apología del art. 18, respecto del cual considera que tiene una sustantividad propia y distinta y del que dice que "constituye una forma autónoma de apología caracterizada por su carácter genérico y sin integrar una provocación ni directa ni indirecta a la comisión de un delito. La barrera de protección se adelanta, exigiéndose solamente la mera alabanza/justificación genérica, bien de los actos terroristas o de quienes los efectuaron".

Y tratándose por los símbolos, contexto, actuaciones similares en el pasado, según se desprende de la convocatoria y lo informado por los cuerpos policiales, de hacer sendos actos que únicamente pretenden ensalzar y homenajear personas cuyo único curriculum conocido es ejercer el terrorismo, procede acordar la prohibición de los mismos por vulnerar la prohibición penal recogida en el Art. 578 CP.

Vistos los artículos citados y demás de general pertinente aplicación

PARTE DISPOSITIVA

Que en razón al expuesto previamente formulado, debía de prohibir y prohibía el acto convocado para el día el día 25 de marzo actual, a las 20:00 hs en la calle Telletxe (o alrededores) de Algorta (Vizcaya) en homenaje de varios presos de ETA y a las 20:30 hs en el mismo lugar, en homenaje a JONE LOZANO, detenida en Francia el pasado 22 de este mes por su presunta pertenencia a la organización terrorista ETA.



Póngase la presente resolución en conocimiento de la Consejería de Interior del Gobierno Vasco, Policía Autónoma Vasca, Cuerpo Nacional de Policía y Guardia Civil al objeto de que adopten las medidas necesarias para hacer efectiva la presente resolución y requiéraseles al objeto de que prevengan la comisión de hechos delictivos consecuencia de la presente prohibición, comunicando cualquier tipo de incidencia que pueda surgir.

Póngase esta resolución en conocimiento del Ministerio Fiscal y demás partes personadas, previniéndoles que contra la misma podrán interponer ante este Juzgado Central, recurso de reforma en el plazo de tres días.

Así lo acuerda, manda y firma D. **ELOY VELASCO NÚÑEZ**, Magistrado-Juez del Juzgado Central de Instrucción nº 6 de Madrid. Doy fe.

DILIGENCIA.- Seguidamente se cumple lo mandado. Doy fe.